



Объединение
Корпоративных
Юристов

НАШИ ЦЕННОСТИ СОВПАДАЮТ, ИЛИ ЗА КУЛИСАМИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ВЕДОМСТВА. КРУГЛЫЙ СТОЛ ОКЮР И ФАС РОССИИ ИЗ ЦИКЛА «ДИАЛОГ С ВЛАСТЬЮ»*

25 августа 2020 г. тенденции антимонопольного регулирования в условиях современных реалий обсудили члены Объединения Корпоративных Юристов (ОКЮР) и представители Федеральной антимонопольной службы (ФАС).

Александра Нестеренко, президент ОКЮР, подчеркнула, что ценности антимонопольного ведомства — *открытость, сотрудничество, эффективность* — совпадают с ценностями бизнеса. ФАС России защищает добросовестных предпринимателей от недобросовестных, способствует развитию конкуренции в экономике.

Модератор круглого стола **Николай Вознесенский**, партнер, руководитель антимонопольной практики, *Bryan Cave Leighton Paisner Russia* (ранее в России — *Goltsblat BLP*), представил вопросы для обсуждения: цифра, онлайн-торговля, селективная дистрибуция, защита конкуренции и декриминализация бизнеса.



Александра Нестеренко, президент ОКЮР



Николай Вознесенский, партнер, руководитель антимонопольной практики, *Bryan Cave Leighton Paisner Russia* (ранее в России — *Goltsblat BLP*)

* Материал подготовлен Яной Кравец, юристом юридической фирмы *Bryan Cave Leighton Paisner (Russia)* (ранее в России — *Goltsblat BLP*), и пресс-службой ОКЮР.



Андрей Тенишев,
начальник управления
по борьбе с картелями,
ФАС России

1. Об основных направлениях работы ФАС России в части антимонопольных проверок

Андрей Тенишев, начальник управления по борьбе с картелями, ФАС России, обратил внимание на важный аспект, связанный с реализацией Постановления Правительства РФ о снижении количества проверок бизнеса в условиях пандемии¹. Так, в сфере антимонопольного контроля количество проверок после принятия Постановления не уменьшилось, что связано с активной работой органов прокуратуры по выдаче обязательных к рассмотрению требований о проведении внеплановых проверок.

А. Тенишев высказал позицию о необходимости дальнейшего развития процессуальных норм, направленных на совершенствование процедуры передачи ФАС России результатов оперативно-разыскных мероприятий.

2. О перспективе декриминализации картельных соглашений (ст. 178 УК РФ)

А. Тенишев отметил, что антимонопольные санкции в виде штрафа не всегда останавливают бизнес от совершения противоправных действий и, более того, зачастую используются недобросовестными участниками рынка как оправдание для продолжения таких действий в целях отработки назначенного штрафа. Риск наступления уголовной ответственности, по мнению спикера, может выступить серьезным сдерживающим фактором для бизнеса.

Анатолий Голомолзин, ведущий эксперт в сфере антимонопольного регулирования, заместитель руководителя, ФАС России (до 27.07.2020), упомянул недавний доклад бизнес-омбудсмена главе государства в части проблем избыточного уголовного преследования бизнеса². Даже условия пандемии не отодвинули эти проблемы на второй план. По мнению экспертов и представителей бизнес-сообщества, сложившееся определение границ законного правопорядка в сфере экономики и практика применения уголовного закона ограничивают (могут ограничивать) конституционно гарантированную свободу экономической деятельности и тормозят экономическое развитие страны.

А. Голомолзин считает, что нужно искать возможности для более эффективного антимонопольного контроля, однако отменять уголовную ответственность за картели пока рано, поскольку это — одно из самых опасных нарушений антимонопольного законодательства. Тем не менее уже есть



Анатолий Голомолзин,
ведущий эксперт в сфере
антимонопольного регулирования,
заместитель руководителя,
ФАС России (до 27.07.2020)

¹ Постановление Правительства РФ от 02.04.2020 № 409 «О мерах по обеспечению устойчивого развития экономики».

² См.: Доклад Президенту РФ — 2020. URL: http://doklad.ombudsmanbiz.ru/doklad_2020.html (дата обращения: 22.09.2020).

предпосылки для установления санкций, соразмерных масштабам и характеру экономических преступлений, ответственность за которые предусмотрена ст. 178 Уголовного кодекса РФ, — не в виде лишения свободы, а в виде значимых экономических штрафов.

3. О противоправной координации экономической деятельности (ч. 5 ст. 11 Закона о защите конкуренции³)

А. Тенишев сообщил, что антимонопольный орган взвешенно подходит к рассмотрению дел по координации, оценивая наличие/отсутствие факта контроля за исполнением указаний со стороны координатора, установление координатором санкций за неисполнение указаний и иных обстоятельств. Пятый антимонопольный пакет предусматривает положения о допустимости координации в определенных случаях, что имеет особое значение для цифровых платформ.

Елена Заева, начальник управления регулирования связи и информационных технологий, ФАС России, пояснила, что при анализе поведения хозяйствующих субъектов важно исследовать наличие положительных эффектов для потребителей. Прогнозирование последствий принятия антимонопольным органом соответствующих мер реагирования помогает в правильной оценке текущей ситуации на рынке.

Участники обсудили с регулятором сегодняшнюю практику на примере кейсов *HeadHunter*, *Google.Shopping* и *Booking.com*.

По словам Н. Вознесенского, дело *HeadHunter*, касающееся рынка услуг по обеспечению информационного взаимодействия при поиске работы/сотрудников, имеет очень большое значение для отрасли, ведь при его рассмотрении затронут широкий круг вопросов: интеллектуальная собственность, порядок определения границ рынка, определение ключевой инфраструктуры.

Е. Заева подтвердила: в данном кейсе антимонопольный орган впервые сформулировал, что такое ключевая инфраструктура на цифровом рынке, что представляет собой недискриминационный доступ к такой инфраструктуре и как этот доступ должен быть организован, чтобы сохранить работоспособность и безопасность самого объекта инфраструктуры.

Для столь динамичных рынков, как цифровые, несомненна значимость своевременности мер, принимаемых антимонопольным органом. «Затягивание в таких кейсах губительно как для конкурентов, так и для потребителей. Может быть пройдена точка невозврата», — подчеркнула Е. Заева.



Елена Заева,
начальник управления
регулирования связи
и информационных технологий,
ФАС России



Денис Сергиенко,
директор юридического
департамента, HP

³ Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».



Оксана Токарева, руководитель направления по работе с государственными органами ППК «ТехноНИКОЛЬ», член ОКЮР



Виктор Топадзе, директор по юридическим вопросам, «КЕХ еКоммерц» («Авито»)



Андрей Пьяных, директор департамента судебной и административной практики, «МТС»

4. О селективной дистрибуции

Участники дискуссии сошлись во мнении, что у бизнеса существует потребность в разъяснениях по вопросу применения селективной дистрибуции.

По словам **Виталия Дианова**, партнера антимонопольной практики, *Bryan Cave Leighton Paisner Russia* (ранее в России — *Goltsblat BLP*) при оценке допустимости селективной дистрибуции и наличия/отсутствия признаков незаконной координации зачастую упускается из виду очень важный принцип: если межбрендовая конкуренция хорошо развита, то производитель соответствующего товара вправе ограничить внутрибрендовую конкуренцию, в том числе путем сокращения числа дистрибьюторов и повышения требований к ним, а также контроля ценообразования в дистрибьюторском канале.

Участие в обсуждении приняли **Наталья Дмитрук**, директор по управлению судебно-арбитражной и антимонопольной практиками, «Вымпел-Ком»; **Андрей Пьяных**, директор департамента судебной и административной практики, «МТС»; **Денис Сергиенко**, директор юридического департамента, *HP*; **Оксана Токарева**, руководитель направления по работе с государственными органами, «ТехноНИКОЛЬ»; **Виктор Топадзе**, директор по юридическим вопросам, «КЕХ еКоммерц» («Авито»).

А. Голомолзин призвал участников круглого стола обсудить проект указа Президента «Об основных направлениях конкурентной политики на 2021–2025 годы», определяющего перспективы развития бизнеса на ближайшие годы. Указ Президента, ввиду значимости решений, принимаемых на таком уровне, должен быть ориентирован на исполнение важнейших государственных задач, требующих новой организации совместной работы всех ветвей и уровней власти.

Спикер рассказал о вопросах, на которые необходимо обратить особое внимание при выработке долгосрочной антимонопольной политики. Предлагаемые изменения в формировании и проведении конкурентной политики А. Голомолзин описал в своей статье «О предложениях по актуальным вопросам государственной антимонопольной политики на период 2021–2025 гг.».

В жарких спорах участники пришли к консенсусу. «Если подобное согласие власти и бизнеса найдет свое отражение в реализации Национального плана развития конкуренции, нас ждет замечательное будущее», — подытожила А. Нестеренко.